

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学 号：X200108111

UDC_____

学 位 论 文

挪用公款罪实务问题研究

Research on the Practical Problems with Crime of Misappropriating Public Funds

刘 奕 强

指导教师姓名： 陈 晓 明 教 授

申请学位级别： 硕 士

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交时间： 2004 年 11 月

论文答辩日期： 2004 年 月

学位授予单位： 厦 门 大 学

学位授予日期： 2004 年 月

答辩委员会主席_____

评 阅 人_____

2004 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文而产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

挪用公款罪是随着改革开放和社会的发展，在我国刑法中设立的新罪名。作为刑法发展过程中的新生事物，从 1979 年刑法设立挪用特定款物罪后，法学理论界、立法界、司法界就开始对挪用公款行为进行不断的研究，至今已有二十多个春秋，可谓硕果累累。理论和实践的成果，对挪用公款罪的设立、修改、完善，起到了积极的作用。但在司法实践中，对挪用公款罪的法律适用仍存在一些分歧和问题。为了准确适用法律，笔者在本文中主要围绕以下内容对挪用公款罪进行研究：

引 言：通过简要分析挪用公款罪的问题和对策，引出挪用公款罪相关问题的主题。

第一章：通过对挪用公款罪的中外立法状况和司法解释规定的阐述，对中外挪用公款罪的立法进行比较，进一步分析我国挪用公款罪的立法背景、修改、完善过程。

第二章：通过挪用公款罪的犯罪构成要件分析，以探求准确运用犯罪构成要件理论认定挪用公款罪。

第三章：针对挪用公款罪在司法实践中的疑难问题，深入进行研究，目的是为了了解决挪用公款罪在司法实践中遇到的实际问题。

第四章：对挪用公款罪的立法缺陷进行分析，提出修改建议，目的是从理论上解决挪用公款罪的立法构架上的不足。

结论：只有在挪用公款罪的立法与司法、理论与实践过程中，不断探索研究，才能有利于对挪用公款罪的准确适用，保护合法财产不受侵犯，维护党和政府的廉洁性。

关 键 词：犯罪要件；疑难问题；完善建言

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Crime of Misappropriation of Public Funds (CMPF) is a newly-set crime in the Criminal Law, 1997 of China, which follows our nation's reform and opening and social development.

Since the Criminal Law, 1979 regulates the Crime of Misappropriation of Funds or Materials that are specifically allocated, experts and researchers working in the field of theory, legislature and judiciary have been making continuous research on the act of MPF, which is looked upon as newly emerging, for over 20 years. And we shall say, the research is fruitful.

The achievements gaining from theory and practice play a positive role in setting, amending and improving the regulations of CMPF.

But there do exist the disagreements and problems on how to apply the law of CMPF.

So, in order to make sure the accurate application of the relevant law, the author is going to make a research into the following problems related to CMPF.

Introduction: Briefly analyse the problems about CMPF and the countermeasure against them, then relevant subject will be introduced.

Chapter 1: Through the statement of the legislative status of CMPF in both China and foreign countries and its judicial interpretation and further the comparison, go on with the analysis of the legislative background of CMPF, and its amendment and improvement.

Chapter 2: Go on analysing the constitutional elements of CMPF so as to seek for accurate cognisance of it with the theory of the constitutional elements of crime.

Chapter 3: Carry out in-depth research, aiming at resolve the problems we've met with in practice about CMPF.

Chapter 4: Analyse the legislative defect of CMPF and put forward advice on amendments so as to improve the shortcomings of the legislative frame of it.

Conclusion: Only by keeping on making research on the legislation and

judicature of CMPF and its theory and practice, we can find out better way to apply it correctly and protect legal property from being infringed and maintain the probity of our Party and our nation.

Key words: constitutional elements of crime; complicated problem; advice for improvement

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 挪用公款罪的立法变迁	2
第一节 国外有关挪用公款罪的立法	2
一、直接规定公务员挪用公款（物）为犯罪的国家和地区	2
二、将公务员挪用行为规定为违反公共管理犯罪的国家	3
三、将一般人的盗用行为规定为犯罪，同时又规定公务员滥用 职权的行为为犯罪的国家	4
四、将挪用行为规定为盗窃罪或侵占罪的国家和地区	4
第二节 我国有关挪用公款罪的立法演变过程	6
第二章 挪用公款罪构成要件分析	10
第一节 挪用公款罪的犯罪客体和对象	10
一、挪用公款罪的犯罪客体问题	10
二、挪用公款罪的犯罪对象问题	11
第二节 挪用公款罪的客观方面要件	17
一、关于“挪用公款归个人使用”立法解释与思考	17
二、挪用公款归其他单位使用的性质与认定	20
第三节 非国家工作人员成为挪用公款罪犯罪主体问题	22
第四节 挪用公款罪的主观要件	24
第三章 挪用公款罪在司法实践中的疑难问题研究	29
第一节 关于《最高人民法院关于审理挪用公款案件应用法律若干问题的解释》 中对“多次挪用公款”作为“情节严重”之一如何界定的问题	29
第二节 关于挪用公款的追诉时效问题	30
第三节 “借贷”挪用的法律责任	32

第四章 挪用公款罪的立法缺陷及完善建议	35
第一节 挪用公款罪的立法缺陷	35
一、把挪用公款归个人使用的具体用途作为构成要件是立法上的 第一个缺陷.....	35
二、把挪用公款归单位使用排除在挪用公款罪之外是立法上的 另一个缺陷.....	36
第二节 挪用公款罪的完善建议	38
结 束 语	40
参考文献	41

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Flux of the Legislation of Crime of Misappropriation of Public Funds (CMPF)	2
Subchapter 1 Legislation of CMPF in Other Countries.....	2
Subchapter 2 Flux of the Legislation of CMPF in China.....	6
Chapter 2 Analyses of the Constitutional Elements of CMPF	10
Subchapter 1 Criminal Object of CMPF.....	10
Subchapter 2 Objective Element of CMPF	17
Subchapter 3 Discussion on When a Non State Functionary May Become the Criminal Body of CMPF	22
Subchapter 4 Subjective Element of CMPF.....	24
Chapter 3 Research on Complicated Problems of CMPF in Judicial Practice	29
Subchapter 1 The issue of how to define ‘misappropriating public funds times without number’ as one of the ‘serious circumstances’ which is ruled in The people’s supreme court’s interpretation on the issues of how to apply criminal law when trying cases of misappropriating public funds.....	29
Subchapter 2 Concerning the issue of limitation of prosecution of crime of misappropriating public funds.....	30
Subchapter 3 The legal responsibility of the misappropriating public funds in the way of ‘debiting and crediting’	32
Chapter 4 Legislative Defect of CMPF and Advice for Improvement	35

Subchapter 1 Legislative Defect of CMPF	35
Subchapter 2 Advice for Improvement	38
Conclusion	40
Bibliography	41

厦门大学博硕士论文摘要库

引 言

长期以来，挪用公款罪的认定无论在理论界，还是在司法实践中，均存在争议。“在争议中发展，在争鸣中繁荣”，这为 1979 年以来挪用公款罪理论和实践得以不断拓展提供了丰富的源泉和土壤。笔者认为，任何一个刑法罪名都不是一个自给自足的封闭的规范体系，而是刑法理论和社会实践相结合的产物。也正因为如此，对挪用公款罪的研究也才能在保持相对稳定的同时渐次呈现出吐故纳新的开放姿态。基于上述认识，本文拟根据自己的检察业务实践，对挪用公款罪在实践中认定的疑难问题谈谈自己的体会，并对挪用公款罪在立法上的缺陷进行分析，进而提出完善建言。笔者认为，现行的立法规定给挪用公款罪强加了一些本不属于它的属性，有关的司法解释和学理解释更是随声附和，导致挪用公款罪的本质特征被淹没在繁琐的甚至是画蛇添足的规定之中。因此，从其诞生至今，司法的困惑和麻烦就从未间断，理论的探讨和争鸣也是烽烟四起。它说明，挪用公款罪的立法规定和实务研究并非尽善尽美，还需不断发展完善。

第一章 挪用公款罪的立法变迁

第一节 国外有关挪用公款罪的立法

现代西方国家普遍认为挪用他人委托物、管理的款物或者公共款物的行为具有社会危害性，因而应追究刑事责任。英美法系国家大多把挪用型犯罪作为盗用而规定在盗窃罪中，大陆法系国家则多把挪用型犯罪和其他相接近的犯罪行为一并规定为侵占罪。在英美国家则一般规定为盗用罪（有学者译为侵占罪），指受物主委托的人对该财产实行欺骗性转变的行为，盗用罪的主体是受托人，包括仆人、雇员、代理人、政府职员等。^①下面就介绍一下有关国家和地区的法律规定：

一、有的国家和地区直接规定公务员挪用公款（物）为犯罪

1、西班牙刑法典

西班牙刑法典第七集第十章规定了盗用公款罪，该章共有六条，其中第 394 条规定：“公务员挪用或者同意别人挪用其职务所管辖或者职权所处理之公共财产或者资产者，应受到下列处分：……。”第 395 条规定：“公务员由于其本身失职，或不可原谅之疏忽致使他人挪用前条第二项、第三项及第四项所规定之公款或公共财产，应科以挪用公款或公共财产价值一半之罚金，但最低不得低于西币五千元。如果是有过失之公务员，在起诉前自己将被挪用之公款或公共财产予以弥补，则处以当众训诫。第 396 条规定：“公务员为自己或别人挪用因其职务所管辖之公款或财产，因而使公共服务受到损害或阻碍者，应处以特别褫夺权利。如果未发生影响，则处以停止权利。”第 397 条规定：“公务员将其所看管之公款或财产，移用与原来规定不同之用途，如果因而使公共服务受到损害或阻碍者，则应处以特别褫夺权利，并科以被移用公款总额百分之十

^① 劳东燕. 挪用公款罪的司法适用[A].陈兴良.刑事法判解（第2卷）[C].北京:法律出版社,2000.189.

五至百分之五十之罚金。但最少不得低于西币五千元。如果未发生影响,则处以停止权利。”^①

2、澳门刑法典

澳门刑法典第五章《执行公共职务时所犯之罪》第三节《公务上之侵占》第341条“公务上之侵占使用”规定:“一、公务员使用或容许他人使用因其职务而获交付、占有或其可接触之公有或私有之交通工具或其他具相当价值之动产,而用途系有别于该等交通工具或动产本身原定之用途者,处最高一年徒刑,或科最高一百二十日罚金。二、如公务员在无特别基于公共利益之正当理由下,将公有金钱作有别于法律所定之公用用途者,处最高一年徒刑,或科最高一百二十日罚金。”^②

二、有的国家则将公务员挪用行为规定为违反公共管理犯罪

1、意大利刑法典

意大利刑法典第二章《侵犯公共管理罪》第一节《公务员侵犯公共管理的犯罪》第314条规定“公务员或受委托从事公共服务的人员,因其职务或服务原因占有或者掌握他人的钱款或动产,将其据为己有的,处以3年至10年有期徒刑。当犯罪人仅以暂时使用物品为目的,并且在暂时使用后立即予以归还时,适用6个月至3年有期徒刑。”^③

2、巴西刑法典

巴西刑法典第十一篇《违反公共行政管理之罪》第一章《公务人员违反一般行政管理罪》第312条规定:“公务人员为了自己或他人的利益而挪用由于职务的原因而保管的公共的或私人的钱钞、汇票或其他任何动产攫为己有,或者为了自己或他人的利益,挪用这些财产的,处刑二年至十二年监禁并科五千至五万克鲁赛罗罚金。”第315条规定:“对于公款和公共收入的使用不符合法律规定的,处刑一个月至三个月拘役,或者一千至一万克鲁赛罗罚金。”^④

① 外国刑法研究资料(第五辑)[Z].北京:中国政法大学刑法教研室,1983.104-105.

② 赵秉志.澳门五大法典---澳门刑法典 澳门刑事诉讼法典[Z].北京:中国人民大学出版社,1999.120.

③ 黄风译.意大利刑法典[Z].北京:中国政法大学出版社,1998.97.

④ 外国刑法研究资料(第六辑)[Z].北京:中国政法大学刑法教研室,1983.280-281.

三、有的国家将一般人的盗用行为规定为犯罪，同时又规定公务员滥用职权的行为为犯罪

1、瑞士刑法典

瑞士刑法典第 141 条（盗用）规定：“无占有目的而盗用权利人之动产，因而致使后者遭受严重损失的，处监禁刑或罚金。此罪告诉乃论。”第 312 条（滥用职权）规定：“当局成员或官员滥用职权，意图使自己或他人获得非法利益，或对他入造成不利的，处五年以下重惩役或监禁刑。”^①

2、俄罗斯联邦刑法典

《俄罗斯联邦刑法典》第 160 条规定：“1、侵吞或盗用，即侵占他人托付给犯罪人的财产的，处数额为最低劳动报酬 200 倍至 500 倍或被判刑人 2 个月至 5 个月工资或其他收入的罚金，或处 120 小时至 180 小时的强制性工作，或处 6 个月至 1 年的劳动改造，或处 3 年以下的剥夺自由。”第 285 条“滥用职权”规定：“1、公务人员违背公务利益而行使其职权，如果这种行为是出自贪利动机或其他个人利害关系，并严重侵犯公民或者组织的权利和合法利益，或者社会或国家受法律保护的利益的，处数额为最低劳动报酬 100 倍至 200 倍或被判刑人一个月至二个月工资或其他收入的罚金，或处五年以下剥夺担任一定职务或从事某种活动的权利，或处四个月以上六个月以下的拘役，或处四年以下的剥夺自由。”^②

四、有的国家或地区则将挪用行为规定为盗窃罪或侵占罪

1、加拿大刑法典

加拿大刑法典第九章“侵犯财产权的犯罪”中“盗窃”第 322 条规定：“（1）为自己或他人使用，无正当理由而以欺诈手段取得或改装任何有形物或无形物，并且具有下列意图的，构成盗窃罪：（a）暂时或永久剥夺物的所有人或对

^① 徐久生译.瑞士联邦刑法典（1996 年修订）[Z].北京:中国法制出版社,1999.51,100.

^② （俄）斯库拉托夫,列别捷夫.俄罗斯联邦刑法典释义[M].黄道秀译,北京:中国政法大学出版社,2001.419-420, 789.

该物具有特殊财产权或利益的人的物权或特殊财产权或利益的；……”^①

2、格陵兰刑法典

格陵兰刑法典第二十一章“侵犯财产罪”第80条规定“甲款 非法使用他人财产者，定侵占罪”^②

综观上述各国和地区刑法中有关挪用犯罪的立法规定，具有以下特点：

1、都认为挪用他人委托管理的款物行为具有社会危害性，应作为犯罪予以刑罚。挪用动机多为谋图营利，也包括其他私利。可以为己挪用也可以为其他个人挪用。

2、多数国家将挪用犯罪规定为公务员职务上的犯罪，少数国家作为一般的财产犯罪对待。

3、对挪用犯罪除对罪犯处以自由刑外，多数规定一定的财产刑，并规定财产刑的递进数额比例。财产刑一般为罚金。

4、被挪用的犯罪对象，包括慈善机构或属于为公共机关所储存的财产，一般是资金或其他动产，不含不动产。

5、因挪用，未使公共服务受到阻碍或影响的，从轻处罚。已使公共服务受到阻碍或影响的，从重处罚。即无论是否造成损失均追究刑事责任。

6、挪用犯罪的定性要件以及罪轻、罪重的基本标准，是挪用的数额标准，挪用时间并不是挪用犯罪的定罪必备要件。

7、挪用犯罪的本质特征在于，侵犯了公共财物的财产所有权。它不仅侵犯了公共财物所有权中的财产使用权，而且妨碍了公共财物所有权中的财产处分权。

根据上述特点，结合我国刑法关于挪用公款罪的立法规定，进行分析比较，笔者认为：（1）在犯罪的要件上，规定挪用公款包括“为己挪用”和“为其他个人挪用”，而没有将挪用公款的具体用途作为犯罪的构成要件，有其科学合理性。因为刑事司法是根据目的行为来定罪，而不是根据动机行为来定罪。

^① 卞建林,杨新艺,陈敏,杨钊译.加拿大刑事法典[Z].北京:中国政法大学出版社,1999.207.

^② 外国刑法研究资料(第六辑)[Z].北京:中国政法大学刑法教研室,1983.330.

挪用公款的具体用途是属于动机行为所包含的内容,不属于目的行为所包含的内容。故国外立法未将挪用公款的具体用途作为犯罪的构成要件,值得我国刑法所借鉴;(2)在量刑上,借鉴国外立法经验,引进财产刑确有必要。

第二节 我国有关挪用公款罪的立法演变过程

挪用公款罪是挪用型国家工作人员职务犯罪,其演变于贪污罪,该罪在我国古代由来已久。有关挪用公款的最早立法是秦律,《睡虎地方梦秦简·法律问答》记载:“府中公金钱私贷用之,与盗同法。”意思是:府中的公家金钱,私自借出,与盗窃同样论罪^①。此后,汉唐宋明清等王朝对“私借官物”、“私贷官物”、“假请官物”、“私借钱粮”、“乘官马船车载私物”等行为均规定为罪,以贪污论处^②。1911年,清王朝颁布的《大清新刑律》第391条、第392条把挪用公物类的行为规定为侵占罪,且处刑较重。由此可见,古代封建国家对官吏利用职权私自挪用借用公物的行为惩治是严厉的。

在解放前的革命根据地时期和建国后相当长的时期,对挪用公款犯罪的认识,无论在立法上还是在司法实践中,都是以贪污罪来定罪处罚的。如:1939年陕甘宁边区《惩治贪污条例(草案)》第3条规定:“擅移公款,作为私人营利者,以贪污罪论处。”新中国第一大案—刘青山、张子善挪用抗美援朝、修建运河专用粮款的行为,就是以贪污论罪论处的。这种状况一直延续到1979年《刑法》,才有了稍微变化。1979年《刑法》第126条规定了挪用特定款物罪。挪用特定款物罪的犯罪对象是用于国家救灾、抢险、防汛、优抚、救济等特定款物,但对挪用公款犯罪行为如何定罪处刑,1979年《刑法》没有明确规

^① 睡虎地秦墓竹简整理小组编.睡虎地秦墓竹简[Z].北京:文物出版社,1978.165.

^② 如《唐律疏议》中规定“监临主守之官,以所监临主守之物,谓衣服、毯褥、帷帐、器玩之类,但是官物,私自借,若将(持以)借人,及借之者,各答五十;过十日,计所借之物,准坐赃物减二等,罪止徒二年。”

如《大明律》规定“凡因公差,应乘官马、车、驮等者,除随身衣杖外,私驮物不得过十斤。违者,五斤答十,第十斤加一等,罪止杖六十;其乘船车者,载物不得过三十斤。违者,十斤答十,第二十斤加一等,罪止杖七十。家人随从者,皆不坐。若受寄私载他人物者,寄物之人同罪。其物并入官。当该司官,知而纵容者,与同罪;不知者,不坐。若应合迎运家小者,不在此限。”

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库